

*Aduz*

**S.C. URBIS S.A.**  
**BAIA MARE**  
Nr. 691 / 07.02.2023

<b>Către</b>	<b>Consiliul Național de Soluționare a Contestățiilor</b> Str. Stavropoleos, nr. 6, Sector 3, Cod Postal 030084, București, România, Telefon: 021-310.46.41, Fax: 021-310.46.42/ 021- 890.07.45
<b>Spre știință</b>	<b>SC URBIS S.A.</b> <b>J24/120/1998; CUI 10250004</b> Localitatea Baia Mare, str. 8 Martie, nr. 3, județul Maramureș Fax. 0262/ 213.034 E mail - <a href="mailto:achizitii@urbisbaia mare.ro">achizitii@urbisbaia mare.ro</a>
<b>Referitor la</b>	procedura de achiziție publică având ca obiect „Servicii de pază și protecție a obiectivelor din cadrul SC URBIS SA Baia Mare,, - procedură publicată în SEAP cu numărul ADV1342444/02.02.2023
<b>Obiect</b>	<b>CONTESTAȚIE</b>
<b>Temeiul de drept</b>	art. 8 și următoarele din Legea nr. 101/2016, coroborat cu prevederile Legii nr. 98/2016 și a Hotărârii de Guvern nr. 395/2016, precum și prevederile Codului de Procedură Civilă și a Legii nr. nr. 333/2003.

În cadrul procedurii de achiziție publică privind atribuirea contractului având ca obiect având ca obiect „Servicii de pază și protecție a obiectivelor din cadrul SC URBIS SA Baia Mare” prin care solicităm:

- **Anularea parțială a Documentației de Atribuire:**
  - **Caietul de Sarcini a Achiziției – punctele II, V – Alte precizări, V – Cerințe pentru firma ofertantă pct. 1 și 3, VII – referitor la caracterul prețului unitar ferm pe toată perioada de valabilitate a contractului**
  - **Anunt de Publicitate Servicii nr. 618/02.02.2023 – valoarea estimată și punctul 2.2**
- **Obligarea Autorității Contractante la adoptarea măsurilor de remediere a cerințelor documentației de atribuire,**
- **Suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației.**

#### **A. Chestiuni prealabile**

1. **Autoritatea Contractantă a demarat procedura de achiziție publică privind atribuirea contractului având ca obiect „Servicii de pază și protecție a obiectivelor din cadrul SC URBIS SA Baia Mare”, prin publicarea în SEAP a anunțului ADV1342444/02.02.2023, având termenul limită de depunere a ofertelor data de 10.02.2022**
2. **Facem precizarea că, în cadrul procedurii de atribuire, Subscrisa intenționăm să depunem o ofertă admisibilă și competitivă, însă Documentația de atribuire conține prevederi nelegale, care contravin dispozițiilor legale cuprinse în cadrul art. 222 indice 2 din Legea nr.98/2016, art. 55 alin. 1 lit. b, din Legea 98/2016, articolul 36 din Legea 333/2003 și art. 41 alin. 1 din Legea 333/2003**
3. **Întrucât drepturile și interesele legitime ale subscrisei, în calitatea noastră de operator economic interesat de participarea la procedura de atribuire organizată de Urbis SA Baia Mare, sunt în mod grav vătămate de prevederile nelegale incluse de autoritatea contractantă în documentația de atribuire am formulat prezenta contestație, pentru argumentele dezvoltate în continuare**

**B. Considerentele de fapt și de drept care conferă caracterul nelegal al prevederilor Documentației de Atribuire – Caietul de Sarcini pct. VII - caracterul prețului unitar ferm pe toată perioada de valabilitate a contractului sunt următoarele .**

4. Autoritatea Contractantă a întocmit o documentație de atribuire, în baza căreia ofertanții au obligația de a-și întocmi ofertele iar ulterior, ofertantul desemnat câștigător să presteze serviciile de pază.
5. În cadrul acestei documentații Autoritatea Contractantă în cadrul Documentației de Atribuire – Caietul de sarcini - punctul VII Cerinte privind oferta financiară, la aliniatul 2, a menționat

**VII. Cerinte privind oferta financiara**

Oferta financiara se face in lei, ora/agent de paza fara TVA.

~~Prețul unitar exprimat in lei/ora/agent este ferm pe toata perioada de valabilitate a contractului.~~

Plata serviciilor se va face in baza pontajului si a facturii emise de catre prestator. Factura va fi intocmita in primele 5 zile ale lunii urmatoare celei in care s-a prestat serviciul. Achizitorul se obliga sa plateasca factura in termen de 45 zile de la data emiterii acesteia.

6. Conform acestor prevederi din Documentația de Atribuire, prețul aferent unității de măsură – oră, pentru serviciile de pază se nu se poate modifica, fiind interzisă ajustarea prețului contractului.
7. Apreciem că potrivit acestor prevederi, Autoritatea Contractantă impune în mod nelegal interdicția ajustării prețurilor pe perioada Contractelor Subsecvente indiferent de modificările legislative privind salariul minim pe economie.
8. Raportat la aceste prevederi nelegale, chiar în situația în care prin acte normative se majorează salariul minim pe economie iar legiuitorul obligă operatorii economici să asigure acest salariu minim, operatorului economic îi este interzisă ajustarea prețului, acest fapt constituind o încălcare a prevederilor art. 222<sup>2</sup> din Legea 98/2016, care stipulează:

**Art. 222<sup>2</sup>**

**(1) Pe parcursul îndeplinirii acordului-cadru/contractului, prețul poate fi ajustat prin actualizare în cazul în care pe piață au apărut anumite condiții, în urma cărora s-a constatat creșterea/diminuarea indicilor de preț pentru elemente constitutive ale ofertei, al căror efect se reflectă în creșterea/diminuarea costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul acordului-cadru/contractului.**

(2) Pentru a se respecta principiul transparenței, posibilitatea de ajustare a prețului trebuie să fie precizată atât în documentația de atribuire, cât și în acordul-cadru/contractul care urmează să fie încheiat, prin clauze speciale în acest sens.

(3) Autoritatea contractantă precizează atât în documentația de atribuire, cât și în contractul de achiziție publică/acordul-cadru modul concret de ajustare a prețului, indicii care vor fi utilizați, precum și sursa informațiilor cu privire la evoluția acestora, cum ar fi buletine statistice sau cotații ale burselor de mărfuri.

**(4) Ajustarea prețului, fără a fi îndeplinite condițiile prevăzute la alin. (2) și (3), este aplicabilă direct în cazul în care au loc modificări legislative sau au fost emise de către autoritățile locale acte administrative care au ca obiect instituirea, modificarea sau renunțarea la anumite taxe/impozite locale, al căror efect se reflectă în creșterea/diminuarea costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul acordului-cadru/contractului.**

9. Având în vedere faptul că în ultimii ani legiuitorul a adoptat anual modificări ale salariului minim pe economie, în cazul semnării contractului de prestări servicii, operatorul economic nu mai are dreptul la ajustarea prețului, cu toate că prevederile legale o impun. Potrivit documentației de atribuire, contractul urmează a se încheia pentru perioada 01.03.2023-01.03.2024, astfel că o eventuală majorare a salariului minim brut pe economie ar afecta operatorul economic.
10. Legiuitorul în cadrul Art. 222 indice 2 din Legea nr. 98/2016, prevede în mod expres dreptul operatorului de a i se ajusta prețul contractului la momentul apariției unor modificări legislative, indiferent dacă Autoritatea Contractantă a prevăzut această posibilitate.
11. În concluzie, acesta interdicție de ajustare a prețului indiferent de modificările legislative adoptate pe parcursul derulării Contractului, este în contradicție cu prevederile legale menționate mai sus, sens în care este nelegală.
12. Pentru a alinia prevederile din Documentația de Atribuire în acord cu legislația privind achizițiile publice se impune anularea acestei prevederi și obligarea Autorității Contractante de a adopta măsuri de remediere, în sensul menționării posibilității ajustării prețului Contractului de prestări servicii pe parcursul derulării acestuia ori de câte ori sunt adoptate modificări legislative al căror efect se reflectă în creșterea/diminuarea costurilor pe baza cărora s-a fundamentat prețul contractului.

### C. Nelegalitatea prevederilor din anunțul de publicitate – valoarea estimată a serviciilor

13. Potrivit anunțului de publicitate nr. 618/02.02.2023 valoarea estimată (fără tva) a serviciilor solicitate este de 328.000 LEI/an, corespunzătoare unui număr total de 17.520 de ore/an, aferente celor 2 posturi de 24 ore/zi.
14. Având în vedere faptul că posturile trebuie asigurate 24 de ore, rezultă că în acest interval, cel puțin 8 ore se vor desfășura în timpul nopții, aceasta însemnând un număr de 5840 de ore din totalul de 17.520 de ore/an.
15. În conformitate cu prevederile HG 1447/2022, salariul minim garantat în plată pentru anul 2023 este de 3000 de lei brut, respectiv o remunerație minimă de 18,145 lei/oră.
16. Raportând numărul de ore necesar efectuării serviciilor de pază conform caietului de sarcini, rezultă un cost de 18,72 lei/agent/oră.
17. **Apreciem că acest preț este subdimensionat, având în vedere prevederile legale obligatorii prevăzute de Codul Muncii, care impun acordarea unui spor de 25% pentru orele lucrate noaptea, la care trebuie adăugate sporurile pentru lucrul în zilele de weekend sau sărbători legale.**
18. Având în vedere că serviciile trebuie prestate inclusiv noaptea, în weekend și în zilele de sărbătoare legală, **acest fapt obligă prestatorul să respecte următoarele prevederi ale Codului Muncii:**
  - art. 112 alin. (1): Pentru salariații angajați cu normă întreagă normală a timpului de muncă este de 8 ore pe zi și de 40 de ore pe săptămână;
  - art. 113 alin. (2): În funcție de specificul unității sau al muncii prestate, se poate opta și pentru o repartizare inegală a timpului de muncă, cu respectarea duratei normale a timpului de muncă de 40 de ore pe săptămână;
  - art. 114 alin. (1): Durata maximă legală a timpului de muncă nu poate depăși 48 de ore pe săptămână, inclusiv orele suplimentare;
  - art. 115 alin. (2): Durata zilnică a timpului de muncă de 12 ore va fi urmată de o perioadă de repaus de 24 de ore;

- art. 122 alin. (1): Munca suplimentară se compensează prin ore libere plătite în următoarele 60 de zile calendaristice după efectuarea acesteia;

- art. 123: (1): În cazul în care compensarea prin ore libere plătite nu este posibilă în termenul prevăzut de art. 122 alin. (1) în luna următoare, munca suplimentară va fi plătită salariatului prin adăugarea unui spor la salariu corespunzător duratei acesteia. (2) Sporul pentru munca suplimentară, acordat în condițiile prevăzute la alin. (1), se stabilește prin negociere, în cadrul contractului colectiv de muncă sau, după caz, al contractului individual de muncă, și nu poate fi mai mic de 75% din salariul de bază;

- art. 125: Munca prestată între orele 22,00-6,00 este considerată muncă de noapte;

- art. 126: Salariații de noapte beneficiază: a) fie de program de lucru redus cu o oră față de durata normală a zilei de muncă, pentru zilele în care efectuează cel puțin 3 ore de muncă de noapte, fără ca aceasta să ducă la scăderea salariului de bază; b) fie de un spor pentru munca prestată în timpul nopții de 25% din salariul de bază, dacă timpul astfel lucrat reprezintă cel puțin 3 ore de noapte din timpul normal de lucru;

- art. 142 alin. (2) În cazul în care, din motive justificate, nu se acordă zile libere, salariații beneficiază, pentru munca prestată în zilele de sărbătoare legală, de un spor la salariul de bază ce nu poate fi mai mic de 100% din salariul de bază corespunzător muncii prestate în programul normal de lucru.

**19. În aceste condiții dacă luăm în considerare că la cele 5840 de ore care se vor efectua în timpul nopții trebuie calculat sporul de 25% prevăzut de lege, este evident că se depășește valoarea estimată de autoritatea contractantă, rezultând suma de 370.883 lei. Aceasta fără a mai adăuga și celelalte sporuri prevăzute de lege, costurile indirecte ale operatorului economic și marja de profit.**

#### **D. Nelegalitatea prevederilor din Caietul de Sarcini a Achiziției – punctul II**

20. La primul paragraf, autoritatea contractantă cere ca prestatorul să asigure

II. Prestatorul va asigura următoarele :

- un dispeceerat local autorizat, dotat cu mijloace de comunicare ( stație radio emisie – recepție, telefon mobil) deservit de șeful de tură sau agentul de paza din post, sau va face dovada că poate asigura un dispeceerat local autorizat și dotat cu mijloace de comunicare și echipaj de intervenție rapidă în imediata apropiere a obiectivului pentru deplasare în caz de necesitate.

Pentru a nu restricționa concurența, în virtutea respectării principiului tratamentului egal, având în vedere că sunt ofertanți din diferite zone ale țării și care nu dispun de un dispeceerat

21. Dispeceratul nu poate fi deservit de șeful de tură sau agentul de pază, ci de o persoană avizată pentru activitatea de dispecerat, acest lucru rezultând din prevederile art. 93 alin. 1 lit. b, din Normele Metodologice de aplicare a Legii 333/2003. Considerăm că prin această prevedere inserată în caietul de sarcini, autoritatea contractantă poate permite participarea în cadrul procedurii și unor operatori economici care nu au personal avizat pentru activitatea de dispecerat, ceea ce constituie o încălcare a legii

22. Conform celui de-al treilea paragraf al punctului II din caietul de sarcini

dispecerat trebuie să fie autorizat conform Legii 333/2003.

~~Entitatea contractantă va accepta la data depunerii ofertelor și o declarație pe propria răspundere a ofertantului, ca în situația în care va fi declarat câștigător, până la data semnării contractului, va depune acel contract de colaborare încheiat cu firma care deține dispecerat de intervenție și monitorizare local, autorizat.~~

Totodată, se accepta dispecerat zonal, ofertantul prezentând Autorizația dispeceratului zonal, dispecerat care să poată asigura serviciile de monitorizare și intervenție rapidă pentru

23. Considerăm că această prevedere încalcă art. 55 din Legea 98/2016 care impune ofertanților ca la redactarea ofertei candidatul să precizeze în ofertă categoriile de lucrări pe care intenționează să le subcontracteze, precum și procentul sau valoarea aferentă activităților indicate în ofertă ca fiind realizate de subcontractanți.

24. În condițiile în care activitatea de dispecerat este strict reglementată de lege, iar operatorii economici care prestează servicii de monitorizare și intervenție sunt obligate să aibă avizul de dispecerat emis de IGPR, este evident faptul că, în situația în care un ofertant nu îndeplinește aceste condiții, este nevoit să subcontracteze partea de monitorizare și intervenție prin dispecerat către o companie autorizată.

25. Astfel, autoritatea contractantă avea obligația de a impune ofertanților condiția de a menționa numele subcontractantului dacă este cunoscut și să prezinte documentele care atestă avizarea acestuia pentru partea de dispecerat. Această măsură este obligatorie tocmai pentru a nu discrimina operatorii care îndeplinesc toate condițiile prevăzute de lege, inclusiv în ceea ce înseamnă condițiile generale de participare în procedura de achiziție publică: societate înregistrată la Registrul Comerțului, lipsa datoriilor la bugetul de stat și bugetul local etc.

26. Conform ultimului paragraf de la punctul II, autoritatea contractantă impune agenților economici care doresc să depună oferta să dețină o poliță de asigurare valabilă pe toată perioada de valabilitate a contractului, respectiv până la data de 01.03.2024
27. Această prevedere este nelegală deoarece asigurările de răspundere profesională se încheie pe perioade de 12 luni. În condițiile în care societatea noastră are încheiată o poliță de asigurare în luna octombrie 2022, valabilă până în luna octombrie 2023, aplicarea acestor prevederi din caietul de sarcini ar duce la excluderea nelegală a societății noastre din cadrul procedurii de achiziție.

#### **E. Nelegalitatea punctului V din Caietul de sarcini – Alte precizări**

28. La paragraful al treilea din punctul V al din Caietul de sarcini – Alte precizări, autoritatea contractantă a inserat următoarea prevedere:

”Prestatorul va suporta toate pagubele ca urmare a unei infracțiuni cum ar fi: furturi, distrugerea de bunuri, vandalism etc, produse de către autori care au rămas necunoscuți”

29. În mod evident, caracterul general al formulării aduce atingere prevederilor art. 57 din Legea 333/2003, care stipulează expres că:

*”Nerespectarea dispozițiilor prezentei legi atrage, după caz, răspunderea civilă, materială, disciplinară, contravențională sau penală.”*

30. Prin urmare, răspunderea firmei de pază poate fi atrasă doar în condițiile stabilite de lege, respectiv doar dacă prin nerespectarea Legii 333/2003 s-a produs o daună materială beneficiarului. Nu poate fi atrasă răspunderea materială pentru orice prejudiciu, chiar dacă autorul a rămas necunoscut. De altfel, interpretând per a contrarior formularea folosită de autoritatea contractantă ar rezulta că în situația în care autorul infracțiunii este cunoscut, culpa firmei de pază este exclusă, indiferent de culpa acesteia rezultată din nerespectarea Legii 333/2003, care a permis sau a facilitat producerea unei pagube materiale pentru beneficiar.

#### **F. Nerespectarea prevederilor pct. V din Caietul de sarcini – Cerințe pentru firma ofertantă**



31. La punctul 1 din acest capitol al caietului de sarcini se regăsește cerința respectării prețului unitar ferm pe toată perioada contractului, a cărei nelegalitate am analizat-o mai sus.
32. La punctul 3, autoritatea contractantă precizează printre documentele de calificare obligatorii ”autorizația de funcționare a dispeceratului local de monitorizare și intervenție eliberat de IPJ Maramureș”
33. Conform art. 36 alin. 1 și 2 din Legea 333/2003, **dispeceratele sunt zonale, nu locale.** Prin urmare, nu există o autorizație de funcționare a dispeceratului local de monitorizare.

### ***Secțiunea a 3-a Dispeceratele de monitorizare a sistemelor de alarmare***

#### *Articolul 36*

*(1) Unitățile de jandarmi, Corpul gardienilor publici, societățile specializate de paza și protecție, precum și cele din domeniul sistemelor de alarmare împotriva efracției pot înființa dispecerate de zona care să monitorizeze și să transmită alarmele de la sistemele electronice conectate la echipajele de intervenție.*

*(2) **Înființarea dispeceratelor de zona**, potrivit alin. (1), se face numai după avizarea regulamentului de organizare și funcționare de către Inspectoratul General al Poliției Române. Fac excepție unitățile de jandarmi, pentru dispeceratele proprii.*

34. De asemenea, tot din aceste prevederi rezultă fără echivoc faptul că avizarea dispeceratelor se face de către Inspectoratul General al Poliției Române (IGPR), nu de către IPJ Maramureș, cum în mod eronat impune autoritatea contractantă prin caietul de sarcini.

### **G. Nelegalitatea punctului 2.2. din Anunțul de publicitate servicii nr. 618/02.02.2023**

35. La acest punct, autoritatea contractantă impune ca operatorii economici ce depun oferta să dețină ”**Licența de funcționare și aviz de funcționare** eliberate de IGPR potrivit art. 20 din Legea 333/2003, valabile la data depunerii ofertelor”
36. Conform art. 20 alin. 2 al Legii 333/2003 ”(2) **Societățile specializate de paza și protecție funcționează în baza licenței eliberate de Inspectoratul General al Poliției Române...**”

¶

37. Nu există potrivit legii un ”aviz de funcționare”, astfel că această prevedere din documentația de atribuire este nelegală și dă posibilitatea eliminării din cadrul procedurii a oricărui operator economic care nu prezintă acest aviz.

#### **H. Suspendarea procedurii de atribuire**

38. Onorat Consiliu, în temeiul art. 22 din Legea nr. 101/2019, solicităm suspendarea prezentei proceduri până la soluționarea contestației.

39. Solicitarea de suspendare a procedurii o justificăm având în vedere următoarele aspecte

40. Ofertanții, conform art. 123 din Hotărârea de Guvern nr. 395/2016, au obligația de a depune oferta conform prevederilor din Documentația de Atribuire.

41. Așa cum am arătat mai sus, prevederile din Documentația de Atribuire – Caietul de sarcini și Anunțul de publicitate servicii nr. 618/02.02.2023 încalcă prevederile legale în materia achizițiilor publice.

¶

42. Astfel, în cazul în care se menține data de depunere a ofertelor, fără a se remedia Documentația de Atribuire, suntem în imposibilitatea depunerii unei oferte în conformitate cu prevederile legale și în imposibilitatea de a depune o ofertă sustenabilă din punct de vedere financiar.

43. Mai mult, în situația în care depunem o ofertă conform prevederilor legale în materia salariului minim pe economie, ni se vor crea mari prejudicii prin interdicția de ajustare a prețului în situația adoptării unei alte valori a salariului minim.

44. În concluzie, prin neadoptarea măsurilor de remediere și stabilirea unui nou termen de depunere a ofertelor, după remedierea prevederilor Documentație de Atribuire, ni se creează mari prejudicii, deoarece suntem în imposibilitatea depunerii unei oferte sustenabile din punct de vedere financiar în cadrul procedurii.

45. Astfel singura soluție pentru prevenirea unei pagube iminente - concretizată prin imposibilitatea depunerii unei oferte și dreptul de a participa la atribuirea contractului, cu consecința atribuirii contractului către subscrișa, este suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea prezentei contestații.

46. Totodată paguba iminentă o justificăm prin faptul că la acest moment legiuitorii discută în spațiul public de majorarea salariului mișim, iar în cazul atribuirii contractului subscrisa nu ar beneficia de dreptul de ajustare ca urmare a acestor modificări.

**Pentru aceste condiderente vă solicităm**

- - **Anularea parțială a Documentației de Atribuire:**
  - o **Caietul de Sarcini a Achiziției – punctele II, V – Alte precizări, V – Cerințe pentru firma ofertantă pct. 1 și 3, VII – referitor la caracterul prețului unitar ferm pe toată perioada de valabilitate a contractului**
  - o **Anunt de Publicitate Servicii nr. 618/02.02.2023 – valoarea estimată și punctul 2.2**
- **Obligarea Autorității Contractante la adoptarea măsurilor de remediere a cerințelor documentației de atribuire,**
- **Suspendarea procedurii de atribuire până la soluționarea contestației.**

**În Drept** - Legea nr. 101/2016, Legea nr. 98/2016, Hotărârea de Guvern nr. 395/2016, precum și prevederile Codului de Procedură Civilă și a Legii nr. nr. 333/2003

**Anexăm**

- **Caietul de sarcini**
- **Anunțul de participare servicii nr. 618/02.02.2023**